



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Свердловской области**

ул. Московская, 11, г. Екатеринбург, 620014
тел. (343) 377-00-83, факс (343) 377-00-84
e-mail: to66@fas.gov.ru

№ _____

Публичное акционерное общество
«Машиностроительный завод имени М.И.
Калинина, г. Екатеринбург»
(ПАО «МЗИК»)
*

ООО «СК Алмаз Сервис»
*

ЭТП ГПБ
*

РЕШЕНИЕ

по жалобе № 066/01/18.1-899/2022

г. Екатеринбург

23.03.2022г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению жалоб на действия организатора торгов (далее по тексту – Комиссия) в составе:

*

посредством использования интернет-видеоконференции, которая обеспечивает возможность участия сторон, в 09-30 при участии представителей:

— заказчика в ПАО «МЗИК», — *

— заявителя в лице ООО «СК Алмаз Сервис», — *

рассмотрев жалобу ООО «СК Алмаз Сервис» (*) с информацией о нарушении заказчиком в лице ПАО «МЗИК» (*), его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку мостов, управляемых ЕМЕ (извещение № 32211130351) в порядке ст. 18.1 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

У С Т А Н О В И Л А:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области поступила жалоба ООО «СК Алмаз Сервис» (вх. № 01-6323 от 17.03.2022г.) с информацией о нарушении заказчиком в лице ПАО «МЗИК», его комиссии Федерального закона № 223-ФЗ от 18.07.2011 «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» при проведении процедуры аукциона в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства на поставку мостов, управляемых ЕМЕ (извещение № 32211130351), соответствующая требованиям части 6 статьи 18.1 Закона о защите конкуренции.

В своей жалобе заявитель оспаривает как незаконное, по его мнению, решение закупочной комиссии о признании аукциона несостоявшимся, в котором общество «СК Алмаз Сервис» принимало участие, так и нормы закупочной документации, Положения о закупках, позволяющие заказчику принять данное решение.

Представители заказчика с доводами, изложенными в жалобе, не согласились; просили признать её необоснованной.

Заслушав доводы представителей заказчика, заявителя, изучив имеющиеся доказательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Согласно ч. 2 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции действия (бездействие) организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии могут быть обжалованы в антимонопольный орган лицами, подавшими заявки на участие в торгах, а в случае, если такое обжалование связано с нарушением установленных нормативными правовыми актами порядка размещения информации о проведении торгов, порядка подачи заявок на участие в торгах, также иным лицом (заявителем), права или законные интересы которого могут быть ущемлены или нарушены в результате нарушения порядка организации и проведения торгов; акты и (или) действия (бездействие) уполномоченного органа и (или) организации,

осуществляющей эксплуатацию сетей, могут быть обжалованы юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем, права или законные интересы которых, по их мнению, нарушены в результате осуществления в отношении таких лиц процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства, либо предъявления требования осуществить процедуру, не включенную в исчерпывающий перечень процедур в соответствующей сфере строительства (далее в настоящей статье - заявитель).

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции в соответствии с правилами настоящей статьи антимонопольный орган рассматривает жалобы, в том числе, на действия (бездействие) юридического лица, организатора торгов, оператора электронной площадки, конкурсной или аукционной комиссии при организации и проведении торгов, заключении договоров по результатам торгов или в случае, если торги, проведение которых является обязательным в соответствии с законодательством Российской Федерации, признаны несостоявшимися, а также при организации и проведении закупок в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 года № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», за исключением жалоб, рассмотрение которых предусмотрено законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

Согласно ч. 20 ст. 18.1 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения жалобы по существу комиссия антимонопольного органа принимает решение о признании жалобы обоснованной или необоснованной и в случае, если жалоба признана обоснованной, либо в случае установления иных не являющихся предметом обжалования нарушений (нарушений порядка организации и проведения торгов, заключения договоров по результатам торгов или в случае признания торгов несостоявшимися, нарушений порядка осуществления в отношении юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, являющихся субъектами градостроительных отношений, процедур, включенных в исчерпывающие перечни процедур в сферах строительства) принимает решение о необходимости выдачи предписания, предусмотренного пунктом 3.1 части 1 статьи 23 настоящего Федерального закона.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются Конституцией Российской Федерации, Гражданским кодексом Российской Федерации, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также принятыми в соответствии с ними и утвержденными с учетом положений части 3 настоящей статьи правовыми актами, регламентирующими правила закупки (далее - положение о закупке).

В силу ч. 2 ст. 2 Закона о закупках положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен содержать требования к закупке, в том числе порядок подготовки и осуществления закупок способами, указанными в частях 3.1 и 3.2 статьи 3 настоящего Федерального закона, порядок и условия их применения, порядок заключения и исполнения договоров, а также иные связанные с обеспечением закупки положения.

Документом, регламентирующим закупочную деятельность заказчика, является Положение о закупках, утвержденное протоколом заседания Совета директоров ПАО «МЗИК» от 21.10.2021г. № 08/27 и размещенное в единой информационной системе в редакции № 18 от 29.10.2021г.

14.02.2022г. в Единой информационной системе размещено извещение № 32211130351 и аукционная документация на поставку мостов, управляемых ЕМЕ.

Начальная (максимальная) цена договора 530 249, 40 Евро.

Согласно п. 3 ч. 1 ст. 3 Закона о закупках при закупке товаров, работ, услуг заказчики руководствуются следующими принципами:

3) целевое и экономически эффективное расходование денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг (с учетом при необходимости стоимости жизненного цикла закупаемой продукции) и реализация мер, направленных на сокращение издержек заказчика.

Конкурентная закупка в электронной форме, участниками которой с учетом особенностей, установленных Правительством Российской Федерации в соответствии с пунктом 2 части 8 статьи 3 настоящего Федерального закона, могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства (далее также - конкурентная закупка с участием субъектов малого и среднего предпринимательства), осуществляется в соответствии со статьями 3.2 и 3.3 настоящего Федерального закона и с учетом требований, предусмотренных настоящей статьей (ч. 1 ст. 3.4 Закона о закупках).

В соответствии с ч. 27 ст. 3.4 Закона о закупках заказчик составляет итоговый протокол в соответствии с требованиями части 14 статьи 3.2 настоящего Федерального закона и размещает его на электронной площадке и в единой информационной системе.

В силу п. 7 ч. 14 ст. 3.2 Закона о закупках протокол, составленный по итогам конкурентной закупки (далее - итоговый протокол), должен содержать следующие сведения:

7) причины, по которым закупка признана несостоявшейся, в случае признания ее таковой.

На основании п. 16.16 Положения о закупках протоколы, формируемые заказчиком в ходе проведения конкурентной закупки, участниками которой могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства, должны содержать сведения, установленные законодательством, настоящим Положением, документацией о закупке.

Результаты проведения аукциона оформляются итоговым протоколом, который формируется автоматически на ЭП (п. 8.7.6 Положения о закупках).

Согласно п. 6.7.1 Положения о закупках конкурентная процедура закупки, предусмотренная настоящим Положением, признается несостоявшейся в следующих случаях:

- 1) на участие в закупке не подано ни одной заявки либо подана одна заявка;
- 2) по результатам рассмотрения заявок ни один из участников закупки не допущен к участию в закупке;
- 3) по результатам рассмотрения заявок к участию в закупке допущен один участник;
- 4) при проведении двухэтапного конкурса на первом этапе закупки не подано ни одной заявки на участие в закупке либо подана только одна заявка на участие в закупке;
- 5) участники закупки, допущенные к участию в аукционе, не приняли в нем участие (не подали ценовые предложения в ходе его проведения);
- 6) в аукционе принял участие только один из участников, допущенных к участию в аукционе (только один участник сделал ценовое предложение в ходе проведения аукциона).

В случае если закупка признана несостоявшейся Заказчик вправе отказаться от проведения процедуры закупки либо провести повторную конкурентную процедуру закупки, либо осуществить закупку у единственного поставщика (при наличии оснований, предусмотренных настоящим Положением), либо заключить договор с единственным участником процедуры закупки, признанным комиссией в порядке, предусмотренном настоящим Положением для соответствующего способа закупки (п. 7.6, 8.6, 9.4, 10.6 Положения), соответствующим требованиям, установленным документацией о закупке (в случаях, установленных настоящим Положением). Настоящим Положением могут быть установлены особенности последствий признания процедуры закупки несостоявшейся для отдельных видов процедур (п. 6.7.2 Положения о закупках).

В случаях, если аукцион признан несостоявшимся на основании подп. 5, 6 п. 6.7.1 настоящего раздела, Заказчик вправе по своему усмотрению принять одно из следующих решений:

- отказаться от проведения процедуры закупки;
- отказаться от проведения процедуры закупки и провести повторную процедуру закупки;
- заключить договор с участником аукциона, предложившим наименьшую цену или подавшим заявку первым (при наличии одинаковых ценовых предложений) на условиях, предусмотренных проектом договора, заявкой такого участника и по цене, не превышающей начальную (максимальную) цену договора (цену лота);
- заключить договор с участником, принявшим участие в аукционе по цене, предложенной им в ходе проведения аукциона (единственный участник, принявший участие в аукционе);
- заключить договор с единственным поставщиком при наличии оснований, предусмотренных настоящим Положением (п. 6.7.3 Положения о закупках).

Комиссией установлено, что согласно п. 5.7 Общих сведений аукционной документации аукцион признается несостоявшимся в следующих случаях:

- 1) на участие в закупке не подано ни одной заявки либо подана одна заявка;
- 2) по результатам рассмотрения заявок ни один из участников закупки не допущен к участию в закупке;
- 3) по результатам рассмотрения заявок к участию в закупке допущен один участник;
- 4) при проведении аукциона на этапе подачи первых частей заявок не подано ни одной заявки на участие в закупке, либо подана и признана соответствующей извещению и документации об аукционе только одна заявка на участие в закупке;
- 5) участники закупки, допущенные к участию в аукционе, не приняли в нем участие (не подали ценовые предложения в ходе его проведения);
- 6) в аукционе принял участие только один из участников, допущенных к участию в аукционе (только один участник сделал ценовое предложение в ходе проведения аукциона).

При этом в случае если закупка признана несостоявшейся Заказчик вправе отказаться от проведения процедуры закупки, либо провести повторную конкурентную процедуру закупки, либо осуществить закупку у единственного поставщика (при наличии оснований, предусмотренных Положением о закупке ПАО «МЗИК»), либо заключить договор с единственным участником процедуры закупки, признанным комиссией в порядке, предусмотренном в разделе 5 Документации, соответствующим требованиям, установленным документацией о закупке (п. 5.7.1 аукционной документации).

В случаях, если аукцион признан несостоявшимся на основании подп. 4, 5 п. 5.7. настоящего раздела, Заказчик вправе по своему усмотрению принять одно из следующих решений:

- отказаться от проведения процедуры закупки;
- отказаться от проведения процедуры закупки и провести повторную процедуру закупки;
- заключить договор с участником аукциона, указавшим в заявке наименьшую цену или подавшим заявку первым (при наличии одинаковых ценовых предложений), на условиях, предусмотренных проектом договора, заявкой такого участника и по цене, не превышающей начальную (максимальную) цену договора;
- заключить договор с участником, принявшим участие в аукционе по цене, предложенной им в заявке на участие или в ходе проведения аукциона (единственный участник, принявший участие в аукционе);

— заключить договор с единственным поставщиком в соответствии с требованиями, изложенными в Положении о закупке (п. 5.7.2 аукционной документации).

10.03.2022г. закупочной комиссией была проведена процедура подведения итогов, по итогам которой составлен Протокол № 32211130351 от 10.03.2022г., подписанный присутствующими на заседании членами комиссии и размещенный на сайте единой информационной системы в сфере закупок 11.03.2022г.

Согласно Протоколу № 32211130351 от 10.03.2022г. на участие в данной закупке была подана одна заявка с идентификационным номером № 1879891 (ООО «СК Алмаз Сервис»), которая была признана закупочной комиссией соответствующей требованиям аукционной документации.

При этом в соответствии с п. 9 Протокола № 32211130351 от 10.03.2022г. закупка была признана несостоявшейся на основании п. 6.7 Положения о закупках ПАО «МЗИК» и п. 5.7 аукционной документации. Отказаться от проведения процедуры закупки и провести повторную процедуру закупки.

Не согласившись с данным решением закупочной комиссии, представитель заявителя пояснил, что общество «СК Алмаз Сервис» было признано единственным участником аукциона, которое соответствует требованиям, установленным документацией. По мнению заявителя, принятие решения о проведении повторной конкурентной процедуры закупки возможно только в случае, если на участие в закупке не подано ни одной заявки либо если по результатам рассмотрения заявок ни один из участников закупки не допущен до участия в закупке. В иных случаях отказ от проведения процедуры противоречит смыслу торгов.

Возражая относительно заявленных доводов, представители заказчика указали, что данное право заказчика в признании закупки несостоявшейся и проведении процедуры повторно предусмотрено Положением о закупках заказчика.

Заслушав доводы сторон, изучив вышеприведенные нормы Положения о закупках заказчика, аукционной документации, Комиссия пришла к выводу о правомерности решения закупочной комиссии о признании закупки несостоявшейся и проведении процедуры повторно, поскольку данная возможность прямо предусмотрена п.п. 6.7.1, 6.7.3 Положения о закупках, п.п. 5.7, 5.7.1 аукционной документации.

Относительно доводов жалобы заявителя, из которых следует, что ООО «СК Алмаз Сервис» оспаривает установленную Положением о закупках, аукционной документацией возможность признания закупки несостоявшейся и проведении процедуры повторно при данных обстоятельствах, Комиссия пришла к следующим выводам.

Закупка № 32211130351 была признана несостоявшейся ввиду того, что на участие в аукционе в электронной форме, участниками которого могут быть только субъекты малого и среднего предпринимательства была подана только одна заявка (заявка ООО «СК Алмаз Сервис»), признанная соответствующей всем требованиям, указанным в закупочной документации.

В силу п. 1 ст. 421 Гражданского кодекса РФ (далее — ГК РФ) граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги (п. 1 ст. 447 ГК РФ).

Согласно п. 5 ст. 447 ГК РФ аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися. Иные основания признания торгов несостоявшимися устанавливаются законом.

В соответствии с п. 34 Постановления Правительства РФ от 10.09.2012 № 908 «Об утверждении Положения о размещении в единой информационной системе информации о закупке» протоколы, составленные в ходе закупки, должны содержать сведения об объеме, цене закупаемых товаров, работ, услуг, сроке исполнения контракта, причины, по которым конкурентная закупка признана несостоявшейся (в случае признания конкурентной закупки таковой), а также иную информацию, предусмотренную Федеральным законом и положением о закупке, размещенном в единой информационной системе. При этом в случае признания конкурентной закупки несостоявшейся в протоколах указывается информация о следующих причинах ее признания таковой:

а) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что не подано ни одной заявки на участие в закупке;

б) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения все заявки на участие в закупке отклонены;

в) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что на участие в закупке подана только одна заявка;

г) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения отклонены все заявки, за исключением одной заявки на участие в закупке;

д) конкурентная закупка признана несостоявшейся в связи с тем, что по результатам ее проведения от заключения договора уклонились все участники закупки.

Согласно письму Минэкономразвития России от 25.07.2016 N Д28и-1864 заказчик самостоятельно в зависимости от особенностей осуществления закупочной деятельности вправе урегулировать в положении о закупке нормы, касающиеся признания закупки состоявшейся (несостоявшейся), в том числе предусмотрев

случаи, если не было подано ни одной заявки либо все заявки, кроме одной, были отклонены. При этом закупку, в которой участвовал только один участник, нельзя считать конкурентной (состоявшейся).

Заказчиком в п. 6.7.1 Положения о закупках определены случаи, при которых закупка признается несостоявшейся.

В случае признания торгов несостоявшимися лицо, выигравшее торги, отсутствует, поскольку победителем торгов на аукционе может считаться только лицо, предложившее наиболее низкую цену договора в условиях конкурентной борьбы.

Целями регулирования Закона о закупках являются обеспечение единства экономического пространства, создание условий для своевременного и полного удовлетворения потребностей юридических лиц (в том числе субъектов естественных монополий), в товарах, работах, услугах с необходимыми показателями цены, качества и надежности, эффективное использование денежных средств, расширение возможностей участия юридических и физических лиц в закупке товаров, работ, услуг (далее также - закупка) для нужд заказчиков и стимулирование такого участия, развитие добросовестной конкуренции, обеспечение гласности и прозрачности закупки, предотвращение коррупции и других злоупотреблений (ч. 1 ст. 1 Закона о закупках).

Заказчик, руководствуясь принципом целевого и экономически эффективного расходования денежных средств на приобретение товаров, работ, услуг, вправе принять решение об отказе в проведении процедуры закупки, проведении повторной конкурентную процедуру закупки или осуществлении закупки у единственного поставщика, а также принять решение о заключении договора с единственным участником процедуры закупки, поскольку, таким образом, он может достичь экономии денежных средств, что является целью и принципом регулирования Закона о закупках.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу о том, что установление в Положении о закупках заказчика, закупочной документации оснований для признания закупки несостоявшейся соответствует нормам Закона о закупках.

Комиссия, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, частью 20 статьи 18.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

Р Е Ш И Л А:

1. Жалобу ООО «СК Алмаз Сервис» признать необоснованной.
2. В действиях заказчика в лице ПАО «МЗИК», его комиссии нарушений Закона о закупках не выявлено.
3. Заказчику в лице ПАО «МЗИК», закупочной комиссии предписание об устранении нарушений законодательства о закупках не выдавать.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех месяцев со дня его принятия.

*